



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 14

DOM
2014-03-10
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
30584-13

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Svenska Industri Aktiebolaget Vattenkylning, 556148-2414
Frösätrabacken 14
127 37 Skärholmen

MOTPART

Danderyds kommun
Djursholms slott
182 05 Djursholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014-03-10	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 448331

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Danderyds kommun (kommunen) genomför en upphandling av installation av bergvärme i Norrängsgårdens tennishall. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. I tilldelningsbeslut från den 6 december 2013 framgår att Svenska Industri Aktiebolaget Vattenkylning har uteslutits eftersom anbudet inte uppfyller omsättningskravet i AFB.51.

Svenska Industri Aktiebolaget Vattenkylning (bolaget) ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande. Bolaget har uteslutits enligt AFB.51. Enligt AFB.52, värderingsgrunder vid prövning av anbud, gäller följande. "Av de anbud som uppfyllt skallkraven enligt AFB.31 kommer beställaren att anta det mest fördelaktiga anbudet enligt nedan angivna utvärderingskriterier". Således kan bolagets anbud inte diskvalificeras enligt AFB.51. I övrigt är kommunen informerad om bolagets samarbetspartners som tillsammans med bolaget för år 2011 omsatte 26 613 000 kr respektive 20 510 000 kr för år 2012.

Kommunen bestrider bifall till bolagets ansökan och anför i huvudsak följande. Av AFB.51. framgår att anbudslämnarens omsättning måste uppgå till minst fyra gånger anbudssumman. Bolagets anbudssumma uppgår till drygt 1.6 miljoner kr medan bolagets omsättning för år 2012 uppgick till 4.3 miljoner kr respektive 5.5 miljoner kr för år 2011. Bolagets omsättning uppgår därmed inte till fyra gånger anbudssumman. Enligt kommunen kan inte omsättningskravet i AFB.51 läsas på något annat sätt än att det är ett ska-krav. AFB.31 avser krav som kommunen ställer på det inlämnade anbudets form och innehåll (kvalificering). AFB.51 avser krav som kommunen ställer för anbudsgivare (kvalificering). AFB.52 redovisar modellen för utvärdering, dvs. bara steg 1 i AFB.51 (utvärdering). Att AFB.51 inte nämns i AFB.52 första stycket gör inte att kraven som ställs på anbudsgivaren i AFB.51 utgår. Punkterna handlar om olika saker. Den

ena avser kvalificering och den andra avser poängsättning vid utvärderingen. Kommunen anser att båda reglerna kring kvalificering och utvärdering är tillräckligt tydliga för att anbudslämnaren ska veta vad som krävs för kvalificering och vad som krävs för att få höga poäng i utvärderingen. Att bolaget har samarbetspartners vars omsättning uppgår till 20 miljoner kr kan ej mätas någon betydelse i kvalificeringen då bolaget inte hänvisat till dessa bolags resurser i anbudet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövningen

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU. Rätten kan då endast besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Bolaget har gjort gällande att dess anbud felaktigt blivit uteslutet eftersom det av ABF.52 framgår att anbud som uppfyllt skallkraven enligt AFB.31 kommer att utvärderas. Bolaget menar att anbudet därför inte kan diskvali-

ficeras enligt AFB.51. I AFB.51 anges bl.a. att "[a]nbudsgivare ska, för det senaste två åren, ha en nettoomsättning/år som motsvarar minst fyra gånger anbudssumman. Verifieras av kommunen genom kreditprövning." Förvaltningsrätten finner att sättet kravet är utformat inte kan förstås på annat sätt än att kravet är ett obligatoriskt krav som måste uppfyllas för att anbudslämnaren ska kunna bli aktuell som leverantör. Att AFB.51 inte kan frångås som ett obligatoriskt krav gäller enligt förvaltningsrättens mening oaktat på vilket sätt som AFB.52 utformats.

Bolaget har i sin ansökan om överprövning även hänvisat till samarbetspartners ifråga om uppfyllande av omsättningskravet. Bolaget har vidare angett att kommunen har kännedom om bolagets samarbetspartners. Kommunen har invänt att detta kan inte kan tillmätas någon betydelse för frågan om kvalificering eftersom bolaget inte har hänvisat till samarbetspartnerns resurser i anbudet. Förvaltningsrätten finner att den upphandlande myndigheten, mot bakgrund av kravet på att alla leverantörer ska behandlas lika, är förhindrad att beakta andra uppgifter än sådana som ingår i anbudet. Bolagets invändning ska därför även i denna del lämnas därhän.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att det inte gjorts sannolikt att kommunen agerat i strid med LOU genom att utesluta bolaget från upphandlingen. Det saknas därför skäl för ingripande enligt LOU och bolagets ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).



Ulrika Melin

Rådman

Kajsa Barsk har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.